Szprotawa, <el:data>11.12.2020</el:data>

<el:kod\_kreskowy>

</el:kod\_kreskowy> **<el:adresat> <el:imie></el:imie><el:nazwisko></el:nazwisko>**

Do wszystkich Wykonawców

Nr sprawy: <el:nr\_sprawy>ZP.271.24.2020

</el:nr\_sprawy>

**Odpowiedzi na zapytania do SIWZ,**

W związku z ogłoszonym postępowaniem o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego na zadanie: **Świadczenie usług pocztowych dla Gminy Szprotawa** informujemy, że do Zamawiającego wpłynęło następujące zapytanie do SIWZ, Zamawiający cytuje zadane pytania oraz udziela odpowiedzi:

**Pytanie nr 1**

W SIWZ pkt. 3.26 ppkt 1) „Zamawiający wymaga aby wykonawca lub podwykonawca w momencie podpisania umowy zatrudniał do realizacji przedmiotu zamówienia osoby na podstawie umowy o pracę”

Zamawiający w wymogu dotyczącym zatrudnienia o pracę osób wykonujących określone czynności związane z realizacją przedmiotu zamówienia nie precyzuje o wobec jakiej liczby lub % pracowników stawia takie wymagania. Biorąc pod uwagę specyfikę usług pocztowych realizacja przedmiotu zamówienia będzie się odbywać na terenie całego kraju, przy zaangażowaniu znaczących zasobów ludzkich, aktualnie w przypadku wykonawcy ponad 40 tyś. osób zatrudnionych do realizacji zadań odbioru, przemieszczania i doręczania korespondencji. W chwili składania oferty Wykonawca nie jest w stanie przewidzieć, konkretnie którzy pracownicy będą świadczyć usługi w celu realizacji przedmiotu zamówienia, zatem należy przyjąć że będą to wszystkie osoby biorące udział w procesach przyjęcia, przemieszczenia i doręczenia przesyłek. Utrzymanie zatrudnienia wobec tak wysokiej liczby osób na podstawie umowy o pracę na poziomie 100% jest wręcz niemożliwe, choćby ze względu na sezonowe zwiększone zapotrzebowanie na pracowników w niektórych obszarach, czy wobec określonych faz procesów występujących u Wykonawcy

Należy również nadmienić, że niezależnie od formy zatrudnienia pracowników, to na operatorze pocztowym ciąży obowiązek wykonania usługi z należytą starannością, zgodnie z obowiązującymi w tym zakresie przepisami i to operator pocztowy (Wykonawca) ponosić będzie odpowiedzialność w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania usług.

Czy mając na uwadze Zamawiający przewiduje możliwość modyfikacji powyższego wymogu określając pewien minimalny procentowy udział osób np. 70%, które muszą być zatrudnione na podstawie umowy o pracę wykonując czynności określone przez Zamawiającego lub określić konieczność zatrudnienia określonej liczby osób na podstawie umowy o pracę?

Mając świadomość niespełniania kryterium zatrudnienia na poziomie 100% ogółu zatrudnionych, przy utrzymaniu zapisów w formie obecnej, niemożliwym staje się złożenie oferty przez Wykonawcę.

**Odp. 1**

Zamawiający zmienia zapis SIWZ w punkcie: *3.26. 1)*

***W podpunkcie 1) jest zapis:***

Zamawiający wymaga aby wykonawca lub podwykonawca w momencie podpisania umowy zatrudniał do realizacji przedmiotu zamówienia osoby na podstawie umowy o pracę,

**Zmienia się brzmienie podpunktu 1) na następujące:**

Zamawiający na podstawie art. 29 ust. 3a Ustawy Pzp, wymaga aby Wykonawca lub Podwykonawca, zatrudniał do realizacji przedmiotu zamówienia osoby ( w ilości niezbędnej do prawidłowej realizacji całego zakresu zamówienia opisanego w SIWZ) na podstawie umowy o pracę (tam gdzie zatrudnienie na umowę o pracę jest wymagane prawem), jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonaniu pracy w sposób określony w art.22 § 1 ustawy zdnia 26 czerwca 1974 Kodeks pracy (Dz. z 2014r poz.1502,z późn. zm.)

**Pytanie nr 2**

W SIWZ pkt. 3.26 ppkt 3) „W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie wykonawca przedłoży zamawiającemu wskazane poniżej dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących wskazane w punkcie 1 czynności w trakcie realizacji zamówienia (…)”

Nawiązując do pytania nr 1 oraz biorąc pod uwagę skalę zatrudnienia u Wykonawcy i konieczność realizowania przedmiotu zamówienia na terenie całego kraju, wymóg Zamawiającego może okazać się niemożliwy do zrealizowania z technicznego punktu widzenia i tym samym będzie skutkować niespełnieniem warunków zamówienia i w konsekwencji niemożnością przystąpienia do niego.

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę treści SIWZ pkt. 3.26 ppkt 3) na następującą:

„W trakcie realizacji zamówienia na każde żądanie Zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie, nie krótszym niż 14 dni roboczych, Wykonawca przedłoży Zamawiającemu oświadczenie o procentowym udziale lub ilości zatrudnionych przez Wykonawcę, do wykonywania przedmiotu zamówienia, na podstawie umowy o pracę.”

**Odp.2**

**Zamawiający zmienia brzmienie punktu 3.26 ppkt3) SIWZ na następujące:**

1. W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie wykonawca przedłoży zamawiającemu wskazane poniżej dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących wskazane w punkcie 1 czynności w trakcie realizacji zamówienia:

* **oświadczenie wykonawcy lub podwykonawcy** o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie zamawiającego.Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu wykonawcy lub podwykonawcy;

**Pytanie nr 3**

We wzorze umowy Zamawiający określa warunki płatności dla przedmiotu zamówienia, wskazując niestosowany u Wykonawcy termin płatności faktury liczony od daty otrzymania faktury.

Wykonawca informuje, iż faktury za usługi pocztowe wystawiane są za pośrednictwem scentralizowanego systemu informatycznego, którego wymogi określają takie kryteria jak termin wystawienia faktury, datę wysłania faktury do klienta, jak również termin płatności będący w ścisłej zależności z terminami sporządzenia faktury. Standardowo obowiązujący termin płatności faktury liczony od daty wystawienia faktury został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania wykonawcy oraz zarządzania płatnościami wynikającymi z zawartych umów. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach.

Ponadto, takie określenie terminu płatności w umowie jest sprzeczne z postanowieniami SIWZ gdzie Zamawiający określa termin płatności faktury jako „21 dni od daty jej wystawienia”

Biorąc pod uwagę powyższe oraz obowiązujące regulacje wewnętrzne u Wykonawcy oraz ze względu na fakt, iż poniższa propozycja zapewnia wystarczający czas na dokonanie płatności, Wykonawca wnosi o dostosowanie terminu płatności wskazanego w umowie do postanowień SIWZ poprzez zmianę według proponowanego zapisu: *„…* *dni od daty wystawienia faktury”*.

**Odp.3**

Zamawiający modyfikuje zapisy Załącznika nr 6 do SIWZ w § 5 ust. 6 na następujące:

Faktury VAT regulowane będą przelewem na konto Wykonawcy w terminie …. dni od daty wystawienia Zamawiającemu prawidłowo wystawionej faktury VAT pod warunkiem, że faktura wpłynie do Zamawiającego nie póżniej niż w ciągu 7 dni od daty wystawienia. W przypadku opóźnień w dostarczaniu do Zamawiającego wystawionej faktury termin płatności ulegnie przesunięciu o liczbę dni opóźnienia. Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy.

**Pytanie nr 4**

Zamawiający określa, iż za dzień zapłaty uznaje się dzień wydania dyspozycji przelewu z rachunku Zamawiającego. Pragniemy zwrócić uwagę na fakt, że takie określenie momentu zapłaty nie pozwala Wykonawcy swobodnie dysponować środkami za wykonane usługi – co jest niezgodne z orzecznictwem sądów w tej sprawie oraz uniemożliwia Wykonawcy monitorowanie terminowości płatności za świadczone usługi oraz naliczanie ewentualnych odsetek za zwłokę. Termin zapłaty należności cywilnoprawnych reguluje art. 454 Kodeksu cywilnego, który regulując miejsce wykonania zobowiązania traktuje także o chwili spełnienia świadczenia, co nie budzi wątpliwości chociażby ze względu na orzecznictwo Sądu Najwyższego. W przypadku zobowiązań cywilnoprawnych zasadą jest, że zapłata dokonana jest dopiero z chwilą uznania rachunku bankowego wierzyciela, co gwarantuje m.in. prawidłowe monitorowanie rozliczania stron.

Czy ze względu na to, że faktyczną możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza zmianę określenia dnia zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym: „Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”?

**Odp.4**

Zamawiający zgadza się na propozycje Wykonawcy . (patrz Odp.3)

**Pytanie nr 5**

Zamawiający wskazał, że podstawą obliczenia wynagrodzenia będą stawki zawarte w ofercie Wykonawcy..

Należy zwrócić uwagę, iż w przedmiocie zamówienia Zamawiający wskazał **24**-miesięczny okres obowiązywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, natomiast Wykonawca jako operator pocztowy i wyznaczony, zobowiązany do świadczenia usług pocztowych, w tym także usług o charakterze powszechnym, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Przepisy zamieszczone w rozdziale IV ustawy Prawo pocztowe wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych.

Zatem w przypadku zmian cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, zwłaszcza wiążącej strony w dłuższym okresie czasu, Wykonawca realizując zamówienia w cenach wynikających z formularza, zmuszony będzie do świadczenia powszechnych usług pocztowych z naruszeniem przepisów ustawowych, nie tylko z zakresu prawa pocztowego, ale także cywilnego, czy antymonopolowego. Taki stan rzeczy byłby niedopuszczalny zarówno ze względu na ustawowe obowiązki ciążące na Wykonawcy jako operatorze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Czy w związku z powyższym Zamawiający akceptuje możliwość zmiany w trakcie obowiązywania umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy:

1. w przypadku zmiany przepisów określających wysokość należnego podatku VAT na usługi pocztowe, w czasie trwania niniejszej umowy, co spowoduje zastosowanie przez Wykonawcę obowiązującej stawki podatku VAT i skutkować będzie zmianą cen jednostkowych przesyłek,
2. w przypadku zmiany „cen jednostkowych brutto” w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu asortymentowo-cenowym (stanowiącym załącznik do umowy) w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez Prawo Pocztowe (pod warunkiem wcześniejszego zatwierdzenia nowych cen usługi lub usług przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej); jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie cen jednostkowych poszczególnych usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczone usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT.”?

**Odp.5**

Tak,Zamawiający akceptuje możliwość zmiany cen jednostkowych w trakcie obowiązywania umowy w stosunku dotreści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy:

a) w przypadku zmiany przepisów określających wysokość należnego podatku VAT na usługi pocztowe, w czasie trwania niniejszej umowy, co spowoduje zastosowanie przez Wykonawcę obowiązującej stawki podatku VAT i skutkować będzie zmianą cen jednostkowych przesyłek,

b) w przypadku zmiany „cen jednostkowych brutto” w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu asortymentowo-cenowym (stanowiącym załącznik do umowy) w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez Prawo Pocztowe (pod warunkiem wcześniejszego zatwierdzenia nowych cen usługi lub usług przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej); jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie cen jednostkowych poszczególnych usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczone usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT.”?

**Pytanie nr 6**

W Załączniku nr 6 do SIWZ § 5 ust. 13 pkt 4) Zamawiający określił kary umowne za opóźnienie w doręczeniu przesyłki w stosunku do gwarantowanego terminu doręczenia.

Jednocześnie w Załączniku nr 6 do SIWZ § ust. 2 Zamawiający wymaga aby Wykonawca świadczył usługi zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa m. in. Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. z 2013r, poz. 545), wydanego na podstawie ustawy Prawo Pocztowe. W wyżej przywołanym Rozporządzeniu określone zostały wskaźniki czasu przebiegu przesyłek pocztowych w obrocie krajowym jako udział liczby przesyłek pocztowych doręczonych w określonym terminie liczonym od dnia nadania do dnia doręczenia do ogólnej liczby nadanych przesyłek pocztowych, wyrażony w procentach. Tym samym terminy doreczania przesyłek nie są terminami gwarantowanymi.

Biorąc pod uwagę powyższe Wykonawca wnioskuje o usunięcie z Załącznika nr 6 do SIWZ treści z § 5 ust. 13 pkt 4).

**Odp.6**

Zamawiajacy usuwa z Załącznika nr 6 do SIWZ z treści z § 5 ust. 13 pkt 4).

**Pytanie nr 7**

W Załączniku nr 6 do SIWZ § 5 ust. 14 Zamawiający zastrzega, że płatność na podstawie wystawionej faktury może być pomniejszona o kwoty należnych Wykonawcy kar umownych.

Niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych i potrącenia ich przez Zamawiającego z należnego Wykonawcy wynagrodzenia godzi nie tylko w interes Wykonawcy, ale także uniemożliwia mu podjęcie próby zbadania, czy naliczona kara umowna potrącona została prawidłowo i w odpowiedniej wysokości. Nadto stwarzając możliwość pozbawienia Wykonawcy efektywnego wynagrodzenia za spełnione świadczenie bez żadnej kontroli, czy to Wykonawcy, czy sądu, może być uznane za nadużycie prawa, skutkujące nieważnością tegoż postanowienia na podstawie art. 58 § 2 kodeksu cywilnego w zw. z art. 139 ust. 1 Prawo zamówień publicznych.

W związku z powyższym, oraz w nawiązaniu do pytania nr 10 Wykonawca wnioskuje o usunięcie z Załącznika nr 6 do SIWZ treści z § 5 ust. 14.

**Odp.7**

Zamawiający modyfikuje zapisy Załącznika nr 6 do SIWZ § 5 ust. 14 na następujące:

*14) W przypadku niezapłacenia przez Wykonawcę kar umownych, w ciągu 7 dni od daty otrzymania wezwania do zapłaty, Zamawiający zastrzega sobie prawo do potrącenia kar umownych z bieżących należności Wykonawcy. Zapłacenie lub potrącenie kary za niedotrzymanie terminu, nie zwalnia Wykonawcy z obowiązku wykonywania zobowiązań umownych.*

**Pytanie nr 8**

Zgodnie z dokumentacją postępowania:

„Wykonawca dostarcza przesyłki w następujących terminach:

- rejestrowane do 5 dni roboczych

- nierejestrowane do 3 dni roboczych”

Wykonawca wskazuje, że kwestie związane z doręczaniem przesyłek wynikają z Ustawy Prawo Pocztowe oraz aktów wykonawczych wydanych na jej podstawie.

Świadczą o tym zapisy Rozporządzenia Ministra Administracji i Cyfryzacji w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego, gdzie w Załączniku nr 1 wskazano:

WSKAŹNIKI CZASU PRZEBIEGU PRZESYŁEK POCZTOWYCH W OBROCIE KRAJOWYM

Przesyłki listowe najszybszej kategorii

D+1 - 82%

D+2 - 90%

D+3 - 94%

Przesyłki listowe niebędące przesyłkami listowymi najszybszej kategorii

D+3 - 85%

D+5 - 97%

Paczki pocztowe najszybszej kategorii

D+1 - 80%

Paczki pocztowe niebędące paczkami pocztowymi najszybszej kategorii

D+3 - 90%

Wykonawca zwraca się z prośbą o potwierdzenie, czy wyżej wskazane wskaźniki terminowości są dla Zamawiającego wystarczające?

**Odp.8**

Tak, Zamawiajacy koryguje zapisy umowy w sposób zaproponowany przez Wykonawcę.

**Pytanie nr 9**

W formularzu cenowym (cz. II) należy podać opłaty za usługę „zwrot do adresata” w obrocie krajowym.

Wykonawca prosi o wskazanie jakiej usługi zwrot dotyczy (przesyłka polecona, paczka pocztowa) oraz w jakim formacie lub gabarycie oraz wadze będzie nadana przesyłka, której zwrot dotyczy.

Jeżeli zwroty będą dotyczyć różnych przesyłek, prosimy o ich wyszczególnienie wraz ze wskazaniem liczby zwrotów.

**Odp.9**

Zamawiajacy koryguje formularz ofertowy i załacza zmodyfikowany formularz ofertowy do niniejszego pisma.

**Pytanie nr 10**

Czy po wyłonieniu Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji załączników do umowy w celu dostosowania ich treści do obowiązujących u Wykonawcy?

**Odp. 10**

Tak, po akceptacji Zamawiającego propozycji zmian.

**Pytanie nr 11**

W formularzu, w części dotyczącej paczek, zamawiający prosi o podanie cen paczek ekonomicznych krajowych w gabarycie a i b, natomiast w dalszej części formularza jest tylko miejsce na umieszczenie jednej ceny jednostkowej. Zamawiający prosi o modyfikację formularza, tak aby można było wskazać cenę jednostkową dla gabarytu A i gabarytu B

**Odp.11**

Zamawiajacy koryguje formularz ofertowy i załacza zmodyfikowany formularz ofertowy do niniejszego pisma.

**Pytanie nr 12**

W formularzu cenowym, w części dotyczącej paczek zagranicznych, zamawiający wskazuje przesyłki w gabarytach A i B. Wykonawca informuje, że w tej usłudze nie rozróżnia Gabarytów. Szczegółowe informacje dotyczące wymiarów, limitów masy i zadeklarowanej wartości, szacunkowych terminów doręczania paczek pocztowych priorytetowych oraz deklaracji celnych i ograniczeń w obrocie z poszczególnymi krajami podane są w "Informacjach dodatkowych dotyczących usług pocztowych w obrocie zagranicznym" dostępnych na stronie internetowej Poczty Polskiej S.A. http://www.poczta-polska.pl oraz w placówkach pocztowych.

Czy zamawiający zaakceptuje powyższe?

Zamawiajacy koryguje formularz ofertowy i załacza zmodyfikowany formularz ofertowy do niniejszego pisma.

**Pytanie nr 13**

W formularzach cenowych należy wskazać opłatę za odbiór korespondencji w okresie obowiązywania umowy.

Wykonawca pragnie zauważyć, że Zamawiający zakłada 24-miesięczny okres obowiązywania umowy natomiast w formularzach należy wskazać opłatę za 12 miesięcy świadczenia usługi obioru.

Wykonawca wnioskuje o dostosowanie formularzy cenowych do okresu obowiązywania umowy aby Wykonawca mógł określić wszystkie koszty związane z realizacja zamówienia.

**Odp.13**

Zamawiajacy koryguje formularz ofertowy i załacza zmodyfikowany formularz ofertowy do niniejszego pisma.

Od niniejszej decyzji przysługują środki ochrony prawnej określone w ustawie z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (.Dz. U. z 2019 r., poz. 1843 z późn. zm.) - dział VI "Środki ochrony prawnej".

Z poważaniem

Otrzymują:

1. Adresat

<el:strony>

1. <el:imie /> <el:nazwisko />

ul. <el:ulica /> <el: dom /><el:lokal tp=”/” />

<el:kod /> <el:miejscowosc />

</el:strony>

<el:usun>

</el:usun>

1. a/a